

# Les grands principes de la procédure administrative

Édité par  
Frédéric Bernard et François Bellanger

# Table des matières

Sommaire .....	5
Avant-propos .....	7
ANNE-CHRISTINE FAVRE	
<b>Le droit à une décision .....</b>	<b>9</b>
I. Introduction .....	9
II. Les garanties procédurales .....	10
A. Les garanties de procédure découlant de l'art. 29 Cst. ....	10
1. Les garanties découlant de l'art. 29 al. 1 Cst. ....	10
2. Les garanties découlant de l'art. 29 al. 2 Cst. ....	12
B. La garantie d'accès au juge découlant de l'art. 29a Cst. ....	12
III. Les conditions du droit à une décision dans la législation fédérale .....	15
A. Généralités .....	15
B. L'objet du droit à une décision .....	17
C. Les sanctions d'une non-entrée en matière .....	18
D. Le droit à une décision constatatoire .....	18
E. Le droit à une décision formatrice .....	20
F. Le droit à une décision sur acte matériel .....	20
IV. Quelques scénarios .....	23
A. Procédure informelle et droit à l'ouverture d'une procédure administrative .....	23
B. Les rapports de droit publics soumis à décision .....	24
C. Renseignement et décision constatatoire .....	26
D. Le droit à une décision en cas de non-engagement dans la fonction publique .....	26
E. Acte matériel et atteinte à des droits ou obligations ..	27
F. Remarques conclusives .....	30
Bibliographie .....	32

FRANÇOIS BELLANGER

<b>Les aspects formels de la décision</b> .....	<b>35</b>
I. Introduction .....	35
II. La notion de « décision » .....	36
A. Principe .....	36
B. Les éléments caractéristiques de la décision .....	38
1. L'existence d'un acte étatique unilatéral .....	38
2. L'acte émane d'une autorité .....	39
3. L'acte est fondé sur le droit public .....	39
4. L'acte vise un cas individuel et concret .....	40
5. L'acte règle un rapport de droit de manière contraignante et obligatoire .....	41
III. Les aspects formels de la décision .....	41
A. Les exigences formelles .....	43
1. La forme écrite .....	43
2. L'indication qu'il s'agit d'une « décision » .....	45
3. La motivation .....	45
4. L'indication de la voie et délai de recours .....	46
5. La notification .....	46
B. La conséquence de la violation des exigences formelles	47
IV. Une définition de la décision limitée à son sens matériel ...	49
V. Conclusion .....	53
Bibliographie .....	56

FRÉDÉRIC BERNARD

<b>Le droit d’être entendu</b> .....	59
Introduction .....	59
I. Fondements .....	59
A. Origine .....	59
B. Fonctions .....	62
C. Sources .....	65
II. Nature .....	68
III. Mise en œuvre .....	68
A. Contenu .....	69
1. Droit à l’information .....	70
2. Droit de s’expliquer .....	70
3. Droit de consulter le dossier .....	72
4. Droit à la preuve et à la participation à l’administration des preuves .....	73
5. Droit de se faire représenter ou assister .....	74
6. Droit d’obtenir une décision motivée .....	75
B. Champ d’application .....	76
C. Autorités concernées .....	79
D. Titularité .....	79
E. Moment .....	80
IV. Limitations .....	82
A. Exceptions .....	82
B. Restrictions .....	83
V. Contrôle .....	84
A. Nature formelle .....	84
B. Réparation .....	85
Conclusion .....	87

STÉPHANE GRODECKI

<b>La pratique récente en matière d'impartialité, de récusation et de composition correcte des autorités et juridictions administratives .....</b>	<b>89</b>
I. Introduction .....	89
II. La composition correcte de l'autorité .....	90
A. Généralités .....	91
B. Les autorités administratives .....	91
C. Les autorités judiciaires .....	93
III. L'impartialité et la récusation .....	95
A. Les autorités administratives .....	95
1. Généralités .....	95
2. La particularité de l'intervention en qualité d'employeur .....	97
B. L'autorité exécutive .....	98
C. L'autorité judiciaire .....	99
1. Généralités .....	99
2. L'appartenance politique .....	100
3. L'amitié .....	100
4. L'inimitié .....	101
5. L'avocat juge suppléant .....	102
6. Le greffier juge suppléant .....	103
D. La procédure .....	103
IV. Conclusion .....	104

EMILIA ANTONIONI LUFTENSTEINER

<b>Le pouvoir d'examen en fait, droit et opportunité des autorités judiciaires fédérales .....</b>	<b>105</b>
I. Introduction .....	105
II. Etablissement des faits .....	107
A. Définition des faits déterminants .....	107

## Table des matières

1. Etablissement des faits par l'autorité judiciaire ....	107
2. La maxime inquisitoire et ses allègements .....	107
3. Les faits, les moyens de preuve y relatifs et les présomptions de faits .....	108
4. Le degré de la preuve .....	110
5. Appréciation des preuves .....	113
6. Novas .....	113
7. Constatation inexacte ou incomplète des faits .....	115
8. Conclusion intermédiaire .....	116
B. Application du droit .....	116
1. Interprétation .....	117
2. Violations du droit, abus ou excès du pouvoir d'appréciation et inopportunité .....	118
3. Diminution de la densité normative .....	120
a. La problématique et ses enjeux .....	120
b. Compétences discrétionnaires .....	121
c. Concepts juridiques indéterminés et liberté d'appréciation .....	122
d. Exercice du pouvoir d'examen en opportunité dans la pratique .....	125
aa. Pouvoir d'appréciation exercé avec retenue .....	126
ab. Exclusion du pouvoir d'examen pour inopportunité .....	126
ac. Questions liées à l'exclusion du pouvoir d'examen pour inopportunité .....	131
ad. Conclusion intermédiaire .....	132
e) Approche dogmatique du pouvoir d'examen du juge en opportunité .....	133
f) Perspectives .....	134
III. Conclusion .....	139
Bibliographie .....	141

CLÉMENCE GRISEL RAPIN

<b>L'obligation de collaborer et l'audition des parties et des témoins .....</b>	<b>143</b>
Introduction .....	143
I. Les sources .....	144
A. Les sources constitutionnelles .....	144
B. Les lois de procédure .....	144
C. Les lois spéciales .....	145
II. Le champ d'application .....	146
A. Personnel .....	146
B. Matériel .....	147
III. La forme et l'objet de la collaboration .....	148
A. Pour les parties .....	148
B. Pour les tiers .....	149
1. Les obligations de collaborer des tiers .....	149
2. La distinction entre le renseignement de tiers et le témoignage .....	150
3. Le témoignage .....	151
IV. La portée .....	152
A. Pour les parties .....	152
1. Introduction .....	152
2. Obligation de résultat ou obligation de moyen ....	152
3. Les conséquences d'un défaut de collaboration ...	153
a. La contrainte .....	153
b. La non-entrée en matière .....	153
c. La décision en l'état du dossier .....	154
d. L'appréciation des preuves et de l'attitude des parties .....	154
e. Les conséquences d'ordre procédural et les sanctions .....	156
B. Pour les tiers .....	156

Table des matières

V. Les limites .....	157
A. Les principes constitutionnels .....	157
1. La légalité .....	157
2. La proportionnalité .....	157
3. La bonne foi .....	158
B. Les secrets protégés par la loi .....	159
1. Pour les parties .....	159
2. Pour les tiers .....	160
C. Le droit de refuser de témoigner en particulier .....	160
D. Le droit de ne pas contribuer à sa propre incrimination (art. 6 CEDH) .....	161
1. Introduction .....	161
2. L'application en procédure administrative .....	162
a. En général .....	162
b. L'application aux personnes morales .....	163
c. L'application aux témoins .....	164
3. La portée .....	165
4. Les conséquences .....	166
a. Les questions .....	166
b. Procédure administrative aboutissant à une sanction .....	167
c. Procédures administratives et pénales parallèles	167
VI. Conclusion .....	168
Bibliographie sélective .....	170

THIERRY TANQUEREL

<b>Lorsque le concept de partie montre ses limites : vers des droits de procédure sans qualité de partie ? ....</b>	<b>173</b>
I. Le contexte .....	173
A. L'enjeu .....	173
B. La qualité de partie .....	174
1. La définition et le cercle des parties .....	174
2. Les difficultés de délimitation .....	176
II. Le problème .....	178
A. Introduction .....	178
B. Les procédures déclenchées par les tiers .....	179
1. Les mesures administratives .....	179
2. Les sanctions administratives .....	180
C. Les problèmes de qualification .....	182
1. La qualification erronée de la décision .....	182
2. Les procédures ambiguës .....	183
D. Les effets négatifs de la limitation de la qualité de partie .....	184
E. Les risques de l'extension de la qualité de partie .....	186
III. Les pistes de solutions .....	187
A. La clarification de l'objet de la procédure .....	187
B. Les procédures de plainte formalisée .....	188
1. En matière de radio-télévision .....	188
2. En droit genevois du personnel de l'Etat .....	189
3. La législation genevoise sur la santé .....	191
C. La qualité de partie « forcée » .....	192
D. Les droits procéduraux partiels des tiers sans qualité de partie .....	193
1. Le droit à une décision .....	194
2. Un droit à l'information .....	195
3. Le droit de « participer à la procédure » .....	196
4. Le droit d'être assisté .....	197

5. Le droit à une audition hors de la présence des parties et le droit de refuser de répondre .....	198
IV. Conclusion .....	200
Bibliographie .....	201
ETIENNE POLTIER	
<b>La procédure administrative: état des lieux et perspectives</b> .....	<b>203</b>
I. État des lieux .....	203
A. Les sources .....	204
1. Les prémisses: l'article 4 aCst. ....	204
2. L'adoption de la PA, puis de lois cantonales .....	204
3. Les articles 29 à 30 Cst. ....	205
4. Les lois spéciales .....	206
B. L'accès au juge .....	207
C. La qualité de partie, la légitimation à recourir .....	209
II. Les fonctions de la procédure .....	212
A. La fonction instrumentale .....	213
B. Les autres fonctions de la procédure .....	214
C. Les fonctions et les principes généraux de la procédure .....	215
1. Les principes codifiés à l'article 29 Cst. ....	216
2. Les principes de l'article 30 Cst. (procédure contentieuse) .....	217
3. Les maximes .....	218
4. Les lois de procédure .....	219
III. Les tendances à l'œuvre aujourd'hui .....	220
A. L'exigence d'une procédure simple, rapide et économique .....	220
1. La procédure non contentieuse .....	220
a. Les procédures de réclamation .....	221

## Table des matières

b. L'utilisation par l'administration de formulaires pré-rédigés .....	222
c. La numérisation .....	223
2. La procédure contentieuse .....	224
a. La tenue d'audiences? .....	224
b. La suppression de voies de recours et autres moyens .....	225
c. La numérisation .....	225
B. Les lois spéciales : lieu de forces centrifuges .....	226
IV. Remarques conclusives .....	228
V. Bibliographie sommaire .....	230
Table des matières .....	235